Правовые режимы и налогообложение сделок секьюритизации в некоторых развитых странах

Владимир БУРОВ,

старший менеджер отдела налоговых и юридических услуг банкам и финансовым учреждениям, PricewaterhouseCoopers

Владимир Буров является старшим менеджером отдела налоговых и юридических услуг банкам и финансовым учреждениям компании PricewaterhouseCoopers в Москве.

Владимир пришел в компанию в 2000 году и специализируется на налоговом консультировании финансовых институтов (банков, инвестиционных компаний, инвестиционных фондов) и структурировании операций на рынках капитала (выпуск акций, еврооблигаций, ABS).

Владимир является членом секьюритизационной команды в российском представительстве PricewaterhouseCoopers. Он участвовал более чем в 10 секьюритизациях, осуществленных в Российской Федерации, включая секьюритизацию авто- и потребительских кредитов, задолженности по кредитным картам и ипотеки.

Секьюритизация — это финансовый инструмент, который позволяет компании привлечь финансирование путем выпуска ценных бумаг, обеспеченных конкретным активом. Как правило, в качестве такого актива выступает кредитный портфель. Впоследствии денежные потоки, которые генерирует секьюритизированный актив, направляются на обслуживание привлеченного долга (на выплату процентов и погашение основного долга).

В отличие от обычного долгового финансирования, когда возврат задолженности связан, в первую очередь, с кредитоспособностью самого заемщика, в секьюритизации возврат привлеченного финансирования связан, в основном, с кредитным риском самого актива, что, в свою очередь, дает инвесторам большую защиту. Подобный эффект достигается, как правило, изолированием секьюритизируемого актива от компании-оригинатора.

Существуют различные способы подобного изолирования, однако наиболее распространенным из них является продажа актива компании специального назначения (special purpose vehicle, SPV), которая юридически независима от компании-оригинатора (так называемая «действительная продажа»).

Секьюритизация, совершенная по данной схеме, включает, как правило, следующие шаги:

- компания-оригинатор продает актив SPV;
- одновременно SPV выпускает ценные бумаги и использует полученные средства на приобретение актива у компании-оригинатора;
- далее SPV использует средства, генерируемые приобретенным активом, на погашение задолженности по выпущенным ценным бумагам.

Поскольку в рассматриваемой структуре секьюритизации актив принадлежит SPV, которая не связана с кредитоспособностью компании-оригинатора, размещаемые ценные бумаги потенциально могут получить более высокий кредитный рейтинг, чем у самого оригинатора, что в итоге позволяет привлечь более дешевое финансирование.

НАЛОГОВЫЙ НЕЙТРАЛИТЕТ

Привлекательность того или иного финансового инструмента в целом и секьюритизации в частности во многом зависит от налоговых затрат, связанных с данным инструментом. Поскольку секьюритизация является одним из наиболее сложных в техническом плане финансовых инструментов, при ее структурировании необходимо уделить внимание большому количеству налоговых вопросов, возникающих на различных стадиях данной транзакции.

Несмотря на то что основной целью секьюритизации является, в первую очередь, достижение желаемого экономического эффекта (привлечение более дешевого финансирования, перенесение рисков, связанных с секьюритизируемым активом, и т.д.), сама транзакция должна быть «нейтральна» с налоговой точки зрения, то есть:

- осуществление данной транзакции не должно приводить к возникновению дополнительной налоговой нагрузки для кого-либо из ее участников;
- налоговые последствия не должны возникать раньше, чем в ситуации, когда секьюритизации не было.

Тем не менее, на практике достичь полного налогового нейтралитета, как правило, не представляется возможным, то есть осуществление секьюритизации все же приводит к определенным налоговым потерям. В этом случае особенно важно заранее оценить потенциальные налоговые издержки или возможные налоговые риски с тем, чтобы правильно определить общий экономический эффект от предполагаемой транзакции.

В случае «действительной продажи» основными моментами, которым необходимо уделить внимание, являются:

- влияние транзакции на налоговую позицию компании-оригинатора;
- налогообложение самой SPV;
- налогообложение передачи секьюритизируемых активов от компании-оригинатора к SPV;
- вопросы налогообложения финансовых потоков, генерируемых секьюритизированными активами (налог, удерживаемый у источника выплаты дохода, и т.п.);
- налоговые издержки, возникающие при обслуживании секьюритизированных активов.

Налоговый нейтралитет ля компании-оригинатора

С точки зрения компании-оригинатора налоговый нейтралитет означает, что проведение секьюритизации не должно приводить к большим налоговым издержкам по сравнению с выпуском долговых ценных бумаг непосредственно самой компанией-оригинатором.

Доходы, получаемые компанией-оригинатором от активов до их секьюритизации, должны быть равны доходам, получаемым ею от SPV после их секьюритизации (плата за обслуживание секьюритизированных активов, плата за инструменты, улучшающие кредитоспособность SPV (как правило, предоставляются в виде субординированного займа или путем выпуска долговых обязательств младшего транша), избыток прибыли, образующийся на уровне SPV), за вычетом расходов на обслуживание привлеченного заемного финансирования и затрат на администрирование структуры сделки.

Кроме того, доходы, получаемые компанией-оригинатором после совершения секьюритизации, должны подлежать такому же налогообложению, как и до секьюритизации, то есть облагаться теми же налогами и по таким же ставкам.

Налоговый нейтралитет для SPV

С точки зрения SPV налоговый нейтралитет может быть достигнут следующими путями:

- путем структурирования секьюритизации с использованием SPV, не являющейся налогоплательщиком (tax transparent vehicle);
- путем налоговой консолидации (tax consolidation) SPV и компании-оригинатора;
- путем признания всех платежей, совершаемых SPV, расходами, уменьшающими налогооблагаемую прибыль SPV (включая платежи за обслуживание долга, платежи за обслужи-

вание секьюритизированных активов, платежи за улучшение кредитоспособности, возврат избытка прибыли, образующегося на уровне SPV и т.п.) (tax matching).

Налоговый нейтралитет при передаче активов

Налоговый нейтралитет при передаче активов во многом зависит от того, каким образом такая передача рассматривается для целей налогообложения: как продажа актива или как его залог.

Кроме того, необходимо также учитывать порядок определения стоимости актива, его вид, метод передачи, а также сущность компании-оригинатора и SPV.

- При передаче актива необходимо учитывать существующие правила трансфертного ценообразования с тем, чтобы цена передачи рассматривалась как соответствующая рыночному уровню, а сама транзакция — не как инструмент налогового планирования.
- При передаче актива с дисконтом необходимо также учитывать возможность отнесения такого дисконта на себестоимость (отнесение такого убытка на себестоимость может быть ограничена по сумме и по времени).
- Передача актива может быть связана с возникновением обязанности по уплате косвенных налогов, таких как НДС или налога с продаж. В этом случае необходимо убедиться в том, что передача актива, который сам по себе не подлежит обложению НДС, не будет рассматриваться как предмет обложения НДС. С другой стороны, передача актива, подлежащего обложению НДС, не должна приводить к более раннему возникновению обязанности по уплате НДС либо двойному НДС.
- Отдельного внимания требует вопрос переуступки прав требования, которые возникнут в будущем, порядка определения суммы таких прав, возможность последующего определения цены переуступаемого актива (deferred purchase price) и т.п.
- Кроме того, в некоторых странах заключение договоров на переуступку активов может подлежать обложению регистрационными сборами, пошлинами или иными аналогичными налогами.

Нейтралитет в отношении прочих налоговых издержек

В соответствии с налоговым законодательством многих стран, некоторые виды доходов (например, процентные платежи, штрафные санкции, арендные платежи и т.д.), возникающие в этих странах и выплачиваемые за рубеж, подлежат обложению в этих странах налогом, удерживаемым у источника выплаты. Соответственно, в случае структурирования секьюритизации с использованием SPV, расположенной в юрисдикции, отличной от юрисдикции компании-оригинатора, некоторые виды доходов, генерируемых секьюритизированными активами, могут подлежать дополнительному налогообложению в стране инкорпорации компании-оригинатора, что существенно ухудшает экономику транзакции в целом.

Вместе с тем, такой налог может быть уменьшен, либо такие доходы могут быть освобождены от налогообложения в случае, если SPV будет являться налоговым резидентом в стране, у которой существует соглашение об избежании двойного налогообложения со страной налогового резидентства компании-оригинатора, предусматривающее льготный режим налогообложения получаемого дохода либо его освобождение от такого налогообложения. Соответственно, наличие действующего соглашения об избежании двойного налогообложения, предусматривающего льготный режим налогообложения предполагаемых к получению доходов, является одним из ключевых моментов при выборе страны инкорпорации SPV.

Помимо вышесказанного, при использовании иностранной SPV необходимо учитывать возможные налоговые риски, связанные с возникновением постоянного представительства иностранной SPV в стране инкорпорации компании-оригинатора, поскольку в случае возникновения такого постоянного представительства доходы, получаемые иностранной компанией-оригинатором, будут подлежать налогообложению в соответствии с налоговым законодательством компании-оригинатора, что зачастую может привести к возникновению дополнительных налоговых издержек.

НАЛОГООБЛОЖЕНИЕ СЕКЬЮРИТИЗАЦИИ В ЕВРОПЕЙСКИХ СТРАНАХ

ГЕРМАНИЯ

Налог на доходы

Поскольку в случае «действительной продажи» компания-оригинатор, как правило, остается ответственной за обслуживание переданного актива, немецкие налоговые органы придерживаются позиции, что иностранные SPV, используемые при секьюритизации активов в Германии, образуют постоянное представительство в Германии, а соответственно, подлежат налогообложению в Германии на федеральном и муниципальном уровне.

Вместе с тем, поскольку немецкое налоговое законодательство позволяет вычитать из налогооблагаемой базы SPV практически все производимые расходы, прибыль SPV, подлежащая налогообложению, как правило, минимальна, что, соответственно, не приводит к значительным налоговым издержкам для структуры в целом.

Налог на торговлю

Несмотря на достаточно благоприятный режим налогообложения секьюритизации с точки зрения налога на доходы, основным препятствием для «действительной продажи» в Германии до недавнего времени являлся налог на торговлю (trade tax).

Ввиду того что долговое финансирование, привлекаемое SPV, является, как правило, долгосрочным, 50% процентных расходов SPV по такому долговому финансированию не признавались расходами для целей налога на торговлю. Однако вступление в силу Закона о содействии развитию малого бизнеса (Kleinunternehmerfor derungsgesetz) позволило освободить от данного налога проценты по долгосрочному финансированию, привлеченному SPV для целей секьюритизации кредитных портфелей банков.

НДС

Согласно изменениям, внесенным в немецкое налоговое законодательство 24 мая 2004 года, операции по передаче актива компанией-оригинатором в пользу SPV не подлежат обложению НДС при условии, что SPV полностью оплачивает покупную стоимость передаваемого актива.

ИТАЛИЯ

Рынок секьюритизации в Италии серьезно вырос после принятия 30 апреля 1999 года специального закона, регулирующего сделки секьюритизации в Италии. Согласно данному Закону, SPV, созданная в Италии, подлежит обязательному регулированию со стороны Банка Италии.

Налог на доходы

Закон не предусматривает специального налогового режима для SPV, соответственно, доходы SPV подлежат налогообложению по общему правилу налогом на доходы корпораций (IRES) по ставке 33% и региональному налогу (IRAP) по ставке 4.25%. Вместе с тем, согласно Закону, налоговая база SPV определяется как разница между доходами, полученными SPV, и понесенными ею расходами в соответствии с данными бухгалтерского учета.

В контексте сделок секьюритизации любой доход, образующийся на уровне SPV в течение срока транзакции, юридически не может рассматриваться как прибыль SPV, поскольку он должен быть направлен, в первую очередь, на удовлетворение требований кредиторов. Соответственно, до тех пор пока все требования кредиторов (включая требования держателей выпущенных SPV облигаций) полностью не удовлетворены, у SPV нет прибыли, которая могла бы подлежать налогообложению, что позволяет достичь налоговой нейтральности в течение срока действия транзакции.

НДС

Согласно налоговому законодательству Италии, операции по передаче активов от компании-оригинатора в пользу SPV не подлежат обложению НДС. Кроме того, доходы, полученные от обслуживания активов SPV, также исключены из облагаемых НДС операций.

ИРЛАНДИЯ

Ирландия является одной из наиболее часто используемых юрисдикций для размещения SPV в структурах секьюритизации с использованием иностранных SPV. Использование ирландских SPV позволяет добиться необходимого налогового нейтралитета на уровне самой SPV. Кроме того, размещение SPV в Ирландии

дает возможность использовать соответствующие соглашения об избежании двойного налогообложения, заключенные Ирландией с различными странами, для льготного налогообложения доходов, перечисляемых из иностранных источников.

Поскольку в Ирландии существует специальное законодательство, которое регулирует вопросы налогообложения секьюритизации в Ирландии, использование SPV, инкорпорированных в Ирландии, связано с высоким уровнем определенности в отношении возможных налоговых последствий такой транзакции и позволяет обойтись без получения каких-либо предварительных согласований с налоговыми органами относительно таких последствий.

Налог на доходы

Согласно данному законодательству, прибыль «квалифицированной компании» (qualifying company) подлежит налогообложению по ставке 25%. Вместе с тем, ввиду того что прибыль секьюритизационной SPV при правильном структурировании может быть снижена практически до нуля, фактические расходы по уплате налога на доходы в Ирландии также будут близки к нулю. В связи с вышесказанным, для минимизации размера прибыли на уровне SPV необходимо правильно структурировать возврат излишков доходов, образующихся у SPV (например, плавающий процент по субординированному займу, плата за обслуживание секьюритизированного актива, CDS и т.п.).

Для того чтобы ирландская SPV признавалась «квалифицированной компанией», она должна удовлетворять следующим требованиям:

- приобретать квалифицированные активы (qualifying assets);
- являться налоговым резидентом Ирландии (для чего все собрания совета директоров SPV должны проводиться в Ирландии);
- функции администратора данной SPV должна выполнять ирландская компания (функции администратора, как правило, лимитированы ведением бухгалтерского учета, составлением отчетности и т.п.);
- не вести каких-либо иных видов деятельности (кроме вспомогательных), кроме приобретения и управления квалифицированными активами;
- сумма приобретаемых в первый раз этой SPV квалифицированных активов должна быть не менее 10 млн евро;
- транзакция должна быть осуществлена на рыночных условиях.

Под квалифицированными активами понимаются финансовые активы, включая:

- акции, облигации и прочие ценные бумаги;
- фьючерсы, опционы, свопы и прочие производные финансовые инструменты;
- счета и любые права требования;
- долговые обязательства (включая кредиты и депозиты);
- лизинговые контракты;
- векселя и т.д.

В действительности, определение финансового актива настолько широко, что позволяет рассматривать практически любой актив в качестве финансового.

НДС

Как правило, деятельность квалифицированной компании освобождена от обложения НДС в Ирландии. Кроме того, согласно недавним изменениям в ирландском законодательстве об НДС, управленческие услуги (администрирование, маркетинг, инвестиционный менеджмент), получаемые квалифицированными компаниями, также освобождены от обложения ирландским НДС, что вносит большую ясность в режим налогообложения НДС ирландских SPV.

Прочие налоги

Приобретение квалифицированных активов или выпуск облигаций ирландской SPV не подлежит обложению государственными пошлинами и иными аналогичными сборами в Ирландии.

НИДЕРЛАНДЫ

Нидерланды наряду с Ирландией являются одной из наиболее распространенных юрисдикций для расположения SPV в случае использования в сделке иностранной SPV. Как и в случае с Ирландией, использование Нидерландов позволяет воспользоваться льготами, предоставляемыми соглашениями об избежании двойного налогообложения, заключенными Нидерландами с другими странами.

Кроме того, в Нидерландах существует практика получения предварительных согласований налоговых последствий осуществляемых транзакций, которые могут быть получены либо в форме «предварительного налогового соглашения» (advanced tax ruling), либо в форме «предварительного соглашения о цене» (advanced pricing agreement). Подобные предварительные соглашения могут быть получены до начала транзакции, что позволяет достичь необходимого уровня уверенности в возможных налоговых последствиях предполагаемой транзакции.

Налог на доходы

Доходы, получаемые голландскими SPV, подлежат налогообложению корпоративным налогом на доходы по следующим ставкам:

- прибыль в размере до 25 тыс. евро включительно подлежит налогообложению по ставке 20%;
- прибыль в размере от 25 тыс. евро до 60 тыс. евро включительно подлежит налогообложению по ставке 23.5%;
- прибыль в размере свыше 60 тыс. евро подлежит налогообложению по ставке 25.5%.

Прибыль голландских SPV может быть определена либо методом «затраты плюс маржа» (в этом случае процентные расходы SPV на обслуживание привлеченного финансирования будут исключаться из расчета налогооблагаемой базы), либо как фиксированная сумма в год.

НДС

Обложение НДС голландских SPV является очень важным моментом в достижении общего налогового нейтралитета секьюритизации. Порядок обложения НДС голландских SPV зависит от:

- статуса SPV для целей НДС (зависит от видов деятельности SPV, в соответствии с чем SPV может признаваться или не признаваться плательщиком НДС. Вопрос, является ли SPV плательщиком НДС или не является, зависит от конкретных фактов и обстоятельств и должен решаться в каждом конкретном случае);
- сути услуг, оказываемых SPV (если SPV не является плательщиком НДС, то любые профессиональные услуги (такие как юридические, консультационные и т.д.) и финансовые (обслуживание секьюритизированных активов), получаемые SPV от поставщиков услуг, расположенных в странах, являющихся членами ЕЭС, не будут подлежать обложению НДС в Нидерландах);
- места нахождения поставщика услуг (в случае если поставщик профессиональных или финансовых услуг (не освобожденных от обложения НДС) находится в Нидерландах или в стране, не являющейся членом ЕЭС, такие услуги могут подлежать обложению голландским НДС).

Прочие налоги

В Нидерландах также не существует государственных пошлин или иных аналогичных сборов на приобретение секьюритизированных активов или выпуск долговых обязательств.

ЛЮКСЕМБУРГ

Наряду с Ирландией и Нидерландами, Люксембург также является одной из наиболее распространенных юрисдикций для размещения иностранной SPV. Как и в Ирландии, в Люксембурге существует специальное налоговое законодательство, которое регулирует порядок налогообложения секьюритизационных компаний. Кроме того, как и в Ирландии, в Люксембурге существует практика получения предварительных согласований (advanced tax rulings) с налоговыми органами налоговых последствий предпринимаемой транзакции. Соответственно, наличие двух данных факторов позволяет добиться высокой уверенности относительно порядка налогообложения секьюритизации при использовании люксембургской SPV.

Налог на доходы

В Люксембурге секьюритизационная SPV может быть организована в двух формах: как компания или как секьюритизационный фонд.

В случае если секьюритизационная SPV организована в форме компании, прибыль такой SPV подлежит налогообложению по общей ставке 29.63%. Налогооблагаемая база такой SPV определяется по данным бухгалтерского учета. Вместе с тем, в соответствии с законодательством Люксембурга о секьюритизации, любые обязательства секьюритизацион-

ной SPV перед ее кредиторами или инвесторами по выпущенным долговым обязательствам или правам участия в капитале рассматриваются как процентные расходы (даже если выплачиваются по акциям этой компании). Соответственно, такие расходы уменьшают налогооблагаемую прибыль SPV, делая ее минимальной (или равной нулю).

Поскольку секьюритизационная SPV, созданная в форме компании, является налогоплательщиком в Люксембурге, доходы, получаемые такой компанией, могут быть освобождены от обложения иностранным налогом, удерживаемым у источника выплаты, в соответствии с соглашениями об избежании двойного налогообложения, заключенными с Люксембургом.

Секьюритизационные SPV, созданные в форме фонда, не являются плательщиками налога на доходы.

НДС

В соответствии с последними изменениями в люксембургском законодательстве по НДС, секьюритизационные SPV признаются плательщиками НДС, оказывающими услуги, не облагаемые НДС. Это, в частности, означает, что такие SPV не смогут принимать к вычету НДС, уплаченный по понесенным затратам. Несмотря на то что большая часть услуг, приобретаемых SPV, не подлежит обложению НДС, невозможность такого вычета может иметь негативные последствия, например, в отношении расходов на профессиональные услуги.

Прочие налоги

Секьюритизационные SPV, созданные в форме компании, подлежат обложению налогом на капитал (capital duty), размер которого фиксирован и составляет 1250 евро. Кроме того, секьюритизационные SPV не подлежат обложению налогом на собственность (net worth tax).

Секьюритизационные SPV, созданные в форме фонда, также не подлежат обложению налогом на капитал и налогом на подписку (tax d'abonnement). Вместе с тем, управляющая компания такого фонда подлежит обложению налогом на капитал в сумме, не превышающей 1250 евро.

РОССИЯ

Федеральный закон «Об ипотечных ценных бумагах» был принят 11 ноября 2003 года. Данный Закон является первым документом, в котором российский законодатель, по аналогии со многими иностранными государствами, попытался ввести концепцию SPV, которая подлежит специальному режиму налогообложения. Необходимо отметить, что данный Закон регулирует только секьюритизацию жилой и нежилой недвижимости, в то время как остальные классы активов, которые можно было бы секьюритизировать, остается за пределами действия данного нормативного акта.

Отсутствие достаточной нормативной базы, регулирующей порядок налогообложения операций секьюритизации в России, приводит к тому, что структурирование данных транзакций связано с возникновением избыточных налоговых рисков или делает транзакцию неэффективной с экономической точки зрения. Ввиду того что в Российской Федерации добиться налогового нейтралитета при секьюритизации (кроме недвижимости) практически невозможно, структурирование таких транзакций, как правило, требует значительных усилий, в том числе использования иностранных юрисдикций для размещения SPV. Даже несмотря на это, подобные структуры не позволяют полностью минимизировать возможные налоговые риски.

Передача активов SPV

Согласно Налоговому кодексу Российской Федерации (НК РФ), финансовый результат при уступке (переуступке) права требования определяется как разница между доходами от реализации права требования и расходами на его приобретение.

Любой доход, получаемый компанией-оригинатором от переуступки активов, подлежит налогообложению налогом на прибыль по ставке 24%. Убыток, в свою очередь, полученный по правам требования, срок платежа по которым еще не наступил, может быть включен в расчет налогооблагаемой базы в сумме, не превышающей размер процентов, начисленных по долговому обязательству, равному передаваемому праву требования за срок с даты уступки до даты платежа, рассчитанных исходя из ставки рефинансирования, увеличенной

в 1.1 раза, для обязательств в рублях и 15% — для обязательств в валюте. В случае уступки права требования, срок платежа по которому уже наступил, 50% полученного убытка может быть отнесено на себестоимость в момент передачи актива, а оставшиеся 50% — по истечении 45 дней с момента передачи.

Данное ограничение существенно ограничивает возможность отнесения на себестоимость убытков от продажи активов с дисконтом, что приводит к налоговым потерям в случае секьюритизации активов, которые не способны генерировать достаточно прибыли для обслуживания привлекаемого финансирования и покрытия потенциальных убытков в случае невозврата части активов.

Кроме того, ввиду отсутствия в российском законодательстве концепции будущих требований, переуступка активов, которые должны возникнуть в будущем, с налоговой точки зрения, скорее всего, будет рассматриваться просто как переуступка уже существующего актива с премией, что, соответственно, повлечет необходимость уплаты налога на прибыль с такой премии.

В отношении секьюритизации кредитного портфеля, представленного закладными, до недавнего времени существовал риск того, что вся сумма переуступаемой задолженности должна была быть обложена налогом на прибыль, поскольку расходы при выдаче кредитов не признаются расходами для целей российского налогообложения. Однако, в соответствии с изменениями, вступившими в силу с 1 января 2008 года (применяемыми к правоотношениям, возникшим с 1 января 2007 года), порядок определения налогооблагаемой базы по операциям с закладными был уточнен и данный риск был снят.

Необходимо отметить, что вплоть до 1 января 2008 года в российском налоговом законодательстве также существовала неясность в отношении порядка налогообложения НДС передачи прав требования, вытекающих из необлагаемых операций (таких как выдача займов в денежной форме). Так, согласно изменениям, вступившим в силу 1 января 2006 года, существовал риск, что вся сумма, полученная от переуступки задолженности, подлежала обложению российским НДС. Вместе с тем, несмотря на существование данного риска, рыночная практика была такова, что компании-оригинаторы не удерживали НДС при уступке прав требования, вытекающих из операций, не подлежащих обложению НДС.

В соответствии с изменениями, вступившими в силу 1 января 2008 года, операции по передаче прав кредитора по обязательствам, вытекающим из договоров займа (в денежной форме) и кредитных договоров, а также по исполнению заемщиком обязательств перед новым кредитором по первоначальному договору, лежащему в основе договора уступки, освобождены от обложения российским НДС.

Обслуживание секьюритизированных активов

Как уже отмечалось выше, компании-оригинаторы, как правило, сохраняют за собой функции по обслуживанию секьюритизированных активов. Соответственно, компании-оригинаторы, выполняющие функции сервисера, должны получать вознаграждение за осуществляемые ими функции, которое подлежит обложению налогом на прибыль по общей ставке 24%. Необходимо отметить, что в соответствии с правилами трансфертного ценообразования, предусмотренными ст. 40 НК РФ, цена данной услуги должна соответствовать рыночному уровню. В противном случае российские налоговые органы могут проконтролировать цену данной транзакции и доначислить недополученные налоги исходя из рыночных цен на данный вид услуг.

Вопрос определения уровня вознаграждения за обслуживание секьюритизируемых активов является одним из наиболее важных, поскольку данный вид доходов (по крайней мере, большая его часть), скорее всего, будет подлежать обложению НДС, что является расходом транзакции и негативно влияет на экономику секьюритизации в целом.

Кроме того, при обслуживании секьюритизированных активов, переданных иностранной SPV, особое внимание нужно уделять вопросам образования постоянного представительства этой иностранной SPV в России. В противном случае иностранная SPV будет подлежать российскому налогообложению, что потенциально может привести к существенным налоговым издержкам для транзакции, поскольку добиться налогового нейтралитета для SPV в данном случае в соответствии с действующим российским законодательством вряд ли удастся.

Налогообложение доходов, получаемых иностранной SPV

В случае использования иностранной SPV доходы, генерируемые секьюритизированными активами, будут перечисляться в пользу иностранного юридического лица. Необходимо отметить, что такие виды доходов, как процентные платежи, штрафные санкции и арендные платежи, получаемые иностранными физическими или юридическими лицами, признаются доходами из источников в Российской Федерации и подлежат обложению налогам, удерживаемым у источника выплаты. Функции по удержанию и перечислению данного налога в бюджет (налоговый агент) будут возложены, скорее всего, на компанию, обслуживающую секьюритизированный актив.

Вместе с тем, как уже отмечалось выше, данный налог может быть уменьшен, либо доходы, перечисляемые в пользу иностранной SPV, могут быть освобождены от обложения данным налогом в случае, если SPV будет являться налоговым резидентом в стране, у которой имеется с Россией действующее соглашение об избежании двойного налогообложения, которое предусматривает льготное налогообложение данных видов доходов.

Необходимо отметить, что для применения льгот, предусмотренных соглашениями об избежании двойного налогообложения, необходимо соблюдать все требования, установленные как самими этими соглашениями, так и внутренним российским налоговым законодательством, в том числе:

- SPV предоставила налоговому агенту сертификат налогового резидентства в стране, у которой имеется с Россией действующее соглашение об избежании двойного налогообложения, заверенный компетентными органами соответствующего государства (переведенный на русский язык и апостилированный). Данный сертификат должен быть предоставлен перед осуществлением выплаты дохода, признаваемого доходом от источника в РФ, и должен обновляться на ежегодной основе.
- SPV является фактическим собственником получаемого дохода. Данный вопрос является одним из ключевых при применении льготы.
- SPV не имеет постоянного представительства в РФ, и доходы, получаемые SPV от источников в России, не относятся к такому постоянному представительству.

Налогообложение российской SPV

В случае использования российской SPV, созданной как ипотечный агент, доходы, полученные этой SPV в связи с ее уставной деятельностью, освобождены от налогообложения в России.

Репатриация излишка прибыли, образующегося на уровне SPV

Доходы, генерируемые секьюритизированным активом, как правило, выше, чем расходы, связанные с обслуживанием привлеченного заемного финансирования, что приводит к образованию прибыли на уровне SPV.

Как уже отмечалось выше, при использовании иностранной SPV в некоторых юрисдикциях для минимизации возможных налоговых издержек такая прибыль должна быть репатриирована. В случае секьюритизации российских активов с использованием ипотечного агента данной проблемы не возникает, поскольку доходы ипотечного агента освобождены от налогообложения в России.

Кроме того, накопление прибыли в SPV без возможности ее оперативного распределения приводит к замораживанию существенных денежных средств, что негативно влияет на эффективность транзакции в целом.

С точки зрения налогового нейтралитета, излишки прибыли, образующиеся на уровне SPV, должны быть возвращены компании-оригинатору. В противном случае такая транзакция может быть признана схемой, направленной на уклонение от налогообложения, поскольку уровень доходов, получаемых компанией-оригинатором после секьюритизации актива, будет существенно ниже доходов, получаемых компанией-оригинатором, до проведения секьюритизации.

Порядок налогообложения таких доходов зависит от формы, в которой произошла репатриация. Соответственно, для достижения общего налогового нейтралитета при структурировании репатриации прибыли необходимо убедиться, что доходы компании-оригинатора, получаемые при репатриации, подлежат такому же налогообложению, как и доходы, генерируемые секьюритизированным активом до его секьюритизации.

Агентство по ипотечному жилищному кредитованию

- Компания со 100 процентным государственным участием
- Эффективный инструмент для реализации государственной политики по повышению доступности жилья
- Институт развития, реализующий двухуровневую модель ипотечного кредитования в России
- Крупнейший регулярный эмитент ипотечных ценных бумаг по российскому законодательству